



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO

“La adecuada indemnización por inestabilidad económica de la separación de
hecho”

TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADA

AUTOR:

Gámez Mesta, Nathaly Stephanie

ASESOR:

Mg. José Roberto, Barrionuevo Fernández


LÍNEA DE INVESTIGACIÓN:

Derecho Civil - Familia

LIMA-PERÚ

2018


PÁGINAS PRELIMINARES

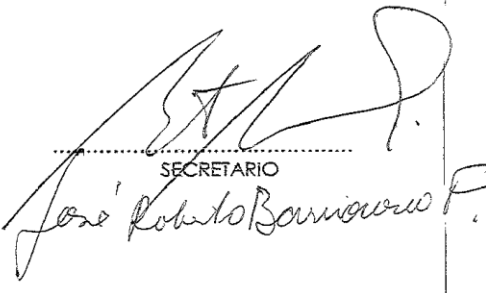
 UCV UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO	ACTA DE APROBACIÓN DE LA TESIS	Código : F07-PP-PR-02.02 Versión : 09 Fecha : 23-03-2018 Página : 1 de 1
--	---------------------------------------	---

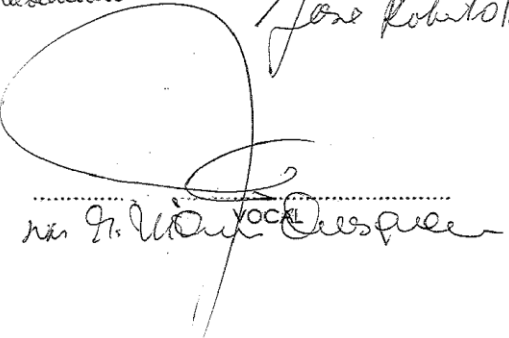
El Jurado encargado de evaluar la tesis presentada por don
 (a) Gomez, Mesta, Nathaly Stephanie
 cuyo título es: La deuda indemnización por instabilid económica en la
separación de hecho

Reunido en la fecha, escuchó la sustentación y la resolución de preguntas por
 el estudiante, otorgándole el calificativo de: 7 (número)
buena (letras).

Trujillo (o Filial) S. J. L. de 07 del 20 18


 PRESIDENTE
 Litjorka Salazar Gonzales


 SECRETARIO
 Jose Roberto Barronero F.


 Vocal
 M. G. W. C.

						
Elaboro	Dirección de Investigación	Revisó	Responsable del SGC	Aprobo	Vicerrectorado de Investigación	

Dedicatoria

Dedico este trabajo de investigación a mis padres por su apoyo incondicional a lo largo de toda mi carrera así como en mi vida personal y a mis hermanas que han sido un gran ejemplo en mi vida profesional y académica.

.

Agradecimiento

Agradezco a mi asesor el Dr. José Barrionuevo quien me ha guiado para la elaboración del desarrollo de mi proyecto de investigación, por su paciencia y dedicación así como a la Universidad César Vallejo por incentivar la investigación en los futuros profesionales.

Declaratoria de Autenticidad

Yo, Nathaly Stephanie Gámez Mesta con DNI N° 46312176, a efectos de cumplir con las disposiciones vigentes consideradas en el Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo, Escuela Profesional de Derecho, declaro bajo juramento que toda la documentación que acompaño es veraz y auténtica.

Así mismo, declaro también bajo juramento que todos los datos e información que se presenta en la presente tesis son auténticos y veraces.

En tal sentido asumo la responsabilidad que corresponda ante cualquier falsedad, ocultamiento u omisión tanto de los documentos como de información aportada por lo cual me someto a lo dispuesto en las normas académicas de la Universidad César Vallejo.

Lima, 10 de Julio de 2018.



Nathaly Stephanie Gámez Mesta

Presentación

Señores miembros del jurado:

En cumplimiento del Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo presento ante ustedes la Tesis Titulada “La adecuada indemnización por inestabilidad económica de la separación de hecho” y comprende los capítulos de Introducción, metodología, resultados, conclusiones y recomendaciones. El objetivo de la referida tesis fue analizar si existe una adecuada indemnización por inestabilidad económica de la separación de hecho, la misma que someto a vuestra consideración y espero que cumpla con los requisitos de aprobación para obtener el Título Profesional de Derecho.

Atte.



Nathaly Stephanie Gamez Mesta

ÍNDICE

PÁGINAS PRELIMINARES	ii
RESUMEN.....	ix
ABSTRACT.....	x
I. INTRODUCCIÓN	xi
1.1 Aproximación Temática	12
1.2 Marco Teórico	15
1.3 Formulación del Problema	23
1.4 Justificación del Estudio	24
1.5 Objetivos de trabajo.....	24
II. METODO	26
2.1 Diseño de Investigación	27
2.2 Métodos de Muestreo	27
2.3 Rigor Científico	28
2.4 Análisis cualitativo de datos	29
2.5 Aspectos éticos	29
III. DESCRIPCION DE RESULTADOS	30
IV. DISCUSION	36
V. CONCLUSIONES	40
VI. RECOMENDACIONES	42
ANEXOS	47
Anexo 1: Matriz de consistencia	47
Anexo 2: Instrumento	49
Anexo 3: Entrevistas.....	50
Anexo 4: Acta de aprobación de originalidad de tesis	64
Anexo 5: Autorización de publicación de tesis	65

RESUMEN

La investigación realizada tuvo como objetivo principal analizar la adecuada indemnización por inestabilidad económica en la separación de hecho, mediante el tercer pleno casatorio y el artículo 345-A del código civil peruano. El enfoque de la investigación es cualitativa y el tipo de investigación fue aplicada con el diseño de la hermenéutica jurídica. Se utilizó el tipo de muestra no probabilística y la población fue de tres profesionales de la carrera de Derecho que se encuentran en el Perú. La recolección de datos se obtuvo a través de entrevistas de tipo abierta. El análisis de los datos se hizo utilizando el método de análisis de textos y discursos, llegando a evidenciar que existe una adecuada indemnización por inestabilidad económica de la separación de hecho ya que existen puntos que aún no son tomados en cuenta por los legisladores al establecer sus decisiones judiciales puesto que al tratarse de una materia con diversos puntos subjetivos y personales, estos aún no se han definido en su totalidad.

Palabras clave: Indemnización, separación de hecho, perjuicio económico.

ABSTRACT

The main objective of the investigation was to analyze the adequate compensation for economic instability in the de facto separation, through the third full casatorio and article 345-A of the Peruvian civil code. The focus of the research is qualitative and the type of research was applied with the design of the legal hermeneutics. The type of non-probabilistic sample was used and the population was of three professionals of the law career who are in Peru. Data collection was obtained through open type interviews. The analysis of the data was made using the method of analysis of texts and speeches, showing that there is adequate compensation for economic instability of de facto separation as there are points that are not yet taken into account by legislators when establishing their judicial decisions since being a subject with various subjective and personal points, these have not yet been defined in their entirety.

Key words: Compensation, separation of fact, economic damage.

I. INTRODUCCIÓN

1.1 Aproximación Temática

La Familia, al ser una de las instituciones más importantes en nuestro ordenamiento jurídico, merece un tratamiento especial de forma que se conserve la esencia de la misma en su fortalecimiento y consolidación.

La Constitución protege a la familia, promueve el matrimonio y es considerada como la institución fundamental de la sociedad, sin embargo; también se pronuncia sobre las causas de separación y disolución del matrimonio, de modo que en las leyes que rigen el ordenamiento jurídico se contempla el quiebre de dicha unión.

Teniendo en cuenta esta consideración, trae a colación la idea del matrimonio como la unión de dos personas que se realiza voluntariamente ante la ley sujetos a las disposiciones de nuestro Código Civil vigente con la finalidad de hacer vida en común. Este cuerpo legal se pronuncia ampliamente sobre los deberes y derechos de los cónyuges así como las consecuencias del incumplimiento de los mismos, que trae como efectos la disolución del vínculo matrimonial basado en los diversos supuestos de hecho.

En este sentido, surgen diversas causas por las que este vínculo se vería disuelto, entre las que a consideración de esta investigación, resalta la causal de divorcio por separación de hecho.

Esta causal fue establecida mediante la Ley ° 27495, misma que incorpora el artículo N° 345-A al Código Civil, el mismo que ha ocasionado una serie de divergencias en los jueces, de este modo la carencia de especificación o claridad del último artículo en mención; puntualmente el segundo párrafo, es lo que ha dado origen a diversos debates de naturaleza procesal a tal punto que se ha discutido sobre su aplicación en relación a la vulneración de derechos, formalismos, tutela jurisdiccional efectiva, entre otros. En este sentido, dadas estas falencias de interpretación es que se emite el Tercer Pleno Casatorio Civil a razón de una casación surgida en el departamento de Puno, que trata ampliamente sobre la indemnización y los aspectos económicos que acarrea el discutido artículo.

Al respecto, se debe tener en cuenta que antes de dictarse el referido precedente, los juzgadores impartían sus funciones de justicia con diversas diferencias y hasta contradictorias en torno a un mismo tema; la indemnización al cónyuge más perjudicado, lo que hacía evidente que no se basaban en un criterio unánime respecto a la decisión que

fundamentaba la indemnización, los factores que merecían su probanza y la exigencia de que este factor económico sea de oficio o a pedido de parte.

Por lo tanto a pesar de que este Pleno tiene la función de precedente, existen diversos puntos que los magistrados deben tener en cuenta para tomar la decisión respecto al monto que se debe otorgar con el fin de indemnizar al cónyuge más desfavorecido. Es decir; desde el punto económico, los criterios de fundamentación son indispensables para fijar un adecuado monto indemnizable a fin de llegar a la equidad de ambas partes en el proceso de divorcio por separación de hecho.

Se pueden observar dos puntos importantes que teniendo en cuenta la aplicación del artículo discutido, sobre el primer punto; la indemnización se debe fijar respecto a la afectación que la misma separación causa en uno de los cónyuges afectando su persona y su situación económica, donde uno de ellos se ve más perjudicado respecto al otro. Por lo tanto se debe tener en cuenta la afectación psicológica y emocional, así como la responsabilidad legal sobre los hijos menores de edad y si se tuvo que demandar por cumplimiento de alimentos, entre otros. En cuanto al segundo punto, con la declaración judicial del divorcio, uno de los cónyuges puede resultar más perjudicado que el otro económicamente, en relación a la pérdida de beneficios que tenga como condición la vigencia del matrimonio, entre otros.

Asimismo, precisa sobre el desequilibrio económico en relación a la situación material de uno de los cónyuges respecto al otro y la nueva situación que deja el divorcio.

Es importante tener en cuenta que las decisiones de los legisladores en estos casos deben tener un adecuado soporte y justificación dado que la naturaleza de nuestro ordenamiento jurídico civil al ser humanista, persigue la protección a la persona y estos mismos al tener obligaciones y facultades tuitivas deberán; de forma concienzuda y valorativa, emitir un adecuado dictamen a fin de identificar correctamente quien fue el más afectado y quien debe asumir el incumplimiento de sus deberes familiares, de esta forma y en relación a esta investigación; velar por la equidad respecto al perjuicio económico de cónyuge más desfavorecido derivado de la separación de hecho.

En este sentido, se realizó este trabajo de investigación dado que la presente investigadora, al haberse encontrado laborando en un juzgado donde se tratan casos de familia; día a día pudo observar que la decisión de un juez puede cambiar la vida toda una familia, desde el

aspecto psicológico hasta el económico, por este motivo es de suma importancia que los administradores de justicia, tanto jueces, como secretarios o especialistas, realicen una adecuada evaluación de cada caso en particular, para que de este modo en los procesos de familia, haya un equilibrio para las partes.

Para llevar a cabo el desarrollo de ese trabajo de investigación se requiere la evaluación y crítica de otras investigaciones que se han desarrollado sobre la materia, donde se tienen diferentes objetivos, sin embargo; es pertinente mencionarlos dado que tienen una relación directa hacia la investigación.

Marín (2014), “La situación actual de la pensión compensatoria en España”. (Tesis para optar el grado en bachiller ante la Universidad de La Rioja). La Rioja – España. Donde estableció como objetivo que el derecho a la pensión compensatoria en el ordenamiento jurídico español es a modo de indemnización de los perjuicios que pudiesen provenir de la situación de cese de la vida conyugal, asimismo sostiene que existe un detrimento de la condición económica de unos de los cónyuges como consecuencia de la cesación del vínculo matrimonial.

Cereceda (2015), “Una nueva perspectiva de la pensión compensatoria: La pensión compensatoria temporal frente a la pensión vitalicia”. (Tesis para optar la titulación de Grado en Derecho ante la Universidad de la Rioja). La Rioja – España. Donde concluye que la pensión compensatoria es otorgada a favor del cónyuge que resulta más perjudicado en la ruptura matrimonial. Asimismo, indica que no solo debe acreditar que existe diferencia de patrimonios entre las partes tras la ruptura, sino que también debería acreditar que esta diferencia ha traído como consecuencia la pérdida de expectativas económicas o laborales a raíz de la dedicación a la vida matrimonial, dejando de lado los aspectos mencionados.

García-Briceño (2014), “Reflexiones sobre la separación de hecho como causal de separación de cuerpos y divorcio, a la luz del tercer pleno casatorio civil”. (Tesis de pregrado en Derecho para optar la titulación ante la Universidad de Piura) Piura – Perú. Donde el autor concluye que a pesar de que en nuestro sistema jurídico, en la separación de cuerpos no se toma en cuenta el elemento de atribución de dolo o culpa de las partes, si se considera para el otorgamiento de la indemnización a la parte más afectada.

Calisaya (2016), “La indemnización por inestabilidad económica tras la separación de hecho: Criterios para la identificación del cónyuge más perjudicado”. (Tesis para optar el grado de Magister en Derecho Civil ante la Pontificia Universidad Católica del Perú) Lima - Perú. Donde concluye que el cónyuge identificado como el perjudicado, no debe ser tomado como el abandonado, o que sufrió de maltrato o infidelidad; sino más bien aquel que se ve perjudicado respecto a que se ha generado inestabilidad económica para sí.

Espinola (2015), “Efectos jurídicos de aplicar lo prescrito en el Artículo -A del Código Civil en los procesos de divorcio por causal de separación de hecho luego del Tercer Pleno Casatorio Civil”. (Tesis para obtener el Grado de Abogada ante la Universidad Privada Antenor Orrego de Trujillo) Trujillo - Perú. Donde concluye que los juzgadores interpretan la indemnización como una obligación legal mas no como un supuesto de responsabilidad civil contractual o extracontractual, asimismo se basa en la equidad y solidaridad familiar dado que se busca indemnizar también los daños provocados en el entorno familiar (antes de la separación de hecho).

Reyes-Chero (2016), “La indemnización al cónyuge más perjudicado en los procesos de divorcio por causal de separación de hecho. A raíz de la sentencia tribunal constitucional, expediente N° 00782-2013-PA/TC 25 de Marzo del 2015”. (Tesis para optar el título de abogada ante la Universidad de Piura). Piura – Perú. Estudio en el que concluye indicando que en el Tercer Pleno Casatorio Civil se destaca la flexibilización de los principios procesales de congruencia, preclusión y acumulación de acciones dado que los procesos de familia al tener aspectos intrínsecos a la parte afectiva se debe dar más valor a lo sustantivo en vez de la forma. Del mismo modo, se interpreta la indemnización como una obligación legal, que busca igualar las condiciones económicas de ambas partes.

1.2 Marco Teórico

Para continuar abordando los temas en relación a esta investigación, se requiere recurrir a diferentes autores que trataron sobre este tema de investigación así como tener en cuenta otras fuentes del derecho, tales como la jurisprudencia, legislación nacional y supranacional. Strauss y Corbin (1998) señalaron que en el desarrollo de la investigación cualitativa es necesaria la construcción de las teorías que serán datos recopilados por el investigador y así mismo estas teorías requieren un análisis para poder ser utilizadas. (p. 28).

1.2.1 La indemnización por inestabilidad económica

La indemnización es una compensación otorgada a la persona con el fin de restaurar o reponer una condición desfavorable o perjudicial y consiste en dejar incólume a quien ha sido agraviado para retornar económicamente su interés deteriorado. El desequilibrio ocasionado, se encuentra directamente relacionado a la situación económica de ambos cónyuges, uno respecto al otro. Es aquí donde se compara la situación económica resultante de la separación y así identificar cual resulta más perjudicado. En este sentido, el desequilibrio económico es la causa principal de la indemnización o la adjudicación.

Lograr comprender el fin real de la indemnización estudiada, así como el menoscabo que se procura indemnizar, y principalmente identificar quien es la parte perjudicada o cónyuge perjudicado, va a permitir establecer indemnizaciones conforme su objetivo principal así como dar el revestimiento necesario para que la parte más perjudicada pueda restituir dicha situación de inestabilidad económica. (Calisaya, 2016, p. 61).

Los especialistas de la Corte Suprema de Justicia de la República en el Tercer Pleno Casatorio Civil (2010) explicaron que:

Se descarta que la indemnización otorgada al cónyuge más perjudicado configure una forma de responsabilidad civil contractual o extracontractual, es decir; para determinar la indemnización no se requiere la concurrencia de todos los presupuestos de la responsabilidad civil. En este sentido; esta indemnización no busca resarcir daños, sino equilibrar y corregir las desigualdades económicas a consecuencia de la ruptura matrimonial. (p. 213-214).

Carrasco, Ureña (2013) explican que: “El presupuesto básico que debe apreciarse [...] es la existencia de un desequilibrio económico de un cónyuge en relación al modo de vida de que disfrutaba durante el matrimonio, siempre y cuando el otro cónyuge mantenga el nivel vida anterior [...]”. (p. 245).

Los especialistas de la Corte Suprema de Justicia de la República en el Tercer Pleno Casatorio Civil (2010) explicaron que:

[...] Con el divorcio declarado por sentencia firme, el cónyuge puede resultar perjudicado con la pérdida de pensiones o beneficios de seguros o rentas que tengan como requisito la vigencia del matrimonio, entre otros. En este orden de ideas, el desequilibrio económico se establece relacionando la situación material de uno de los cónyuges con la del otro, y al

mismo tiempo de la comparación de la situación resultante del cónyuge perjudicado con la que tenía durante el matrimonio. (p. 54)

[...] El título que fundamenta y justifica la obligación indemnizatoria es la misma ley y su finalidad no es resarcir daños, sino corregir y equilibrar desigualdades económicas resultantes de la ruptura matrimonial [...] La aplicación de la equidad en la fijación de la indemnización o la adjudicación de bienes, presupone por lo menos algunos elementos de convicción del perjuicio, las pruebas, las presunciones, los indicios, que sirven de referentes para identificar al cónyuge más perjudicado, la magnitud del perjuicio y el quantum indemnizatorio. (p. 48)

1.2.1.1 Cónyuge con mayor perjuicio económico

La separación de hecho genera un perjuicio económico en ambos cónyuges, indudablemente ambos resultan perjudicados, sin embargo; uno resulta más perjudicado que el otro, de modo que tras la evaluación del juez se debe decidir a cuál de ellos le correspondería la indemnización.

El fin principal de la admisión o consideración de la naturaleza indemnizatoria se encuentra directamente ligado al perjuicio de los derechos personales del cónyuge que resulta más perjudicado, debiendo el juez fijar una compensación para el mismo que a consecuencia del divorcio, ve desmejorada su situación económica. Tal compensación debe considerar el hecho de otorgar una pensión de alimentos así como la asistencia económica debida a este cónyuge más perjudicado. (Savio, 2012, p. 116-117).

El perjuicio económico representa el menoscabo material originado con la separación de hecho y con la nueva situación jurídica que deja la sentencia. Trata sobre la situación material de uno de los cónyuges en relación al otro, así como la comparación del cónyuge perjudicado con la situación económica que tenía durante el matrimonio. En este sentido, este menoscabo no debe ser evaluado en torno a la conducta del otro cónyuge así como excluir la culpabilidad del mismo. Se puede colegir que el perjuicio es el daño que se ha producido sobre el victimario y que como tal, debe ser atendido a fin de llegar a compensarlo y lograr la equidad o satisfacción de dicha situación. (Armas, 2010, p. 29-30).

Morales (2011) explicó que “La indemnización al cónyuge más perjudicado económicamente, busca recomponer los intereses que se han visto afectados por la pérdida de un derecho o su limitación, así como reequilibrar la situación económica que ha dejado el divorcio”. (p. 49-50).

Por su parte León sostiene que:

“El juez de familia, debe atender exclusivamente a un elemento objetivo, las diferencias patrimoniales entre los cónyuges como resultado de la separación y divorcio, lo que constituye un perjuicio”. (Leysser Leon, 2011, 44).

El cónyuge que resulte con más perjuicio económico; sobre los temas tratados en esta investigación, no hace referencia a quien es el culpable del divorcio, puesto que el perjudicado puede resultar el demandado o demandante. Se considera más perjudicado a aquel que se encuentra en situación de desventaja al producirse la ruptura del matrimonio, puesto que al finalizar el proceso; se encuentra ante una divergencia económica en relación al otro cónyuge, consecuentemente se busca corregir dicho desequilibrio y en la medida de lo posible restaurar la condición en la que se encontraba durante la etapa del matrimonio. (Aguilar, 2015, p. 13).

Al respecto Reyes sostiene que:

Es importante señalar que, los hechos objetivos deben ser considerados por los jueces con la finalidad de determinar y valorar si existe o no un perjuicio respecto a uno de los cónyuges derivados de la ruptura del vínculo matrimonial y la negativa de continuar con el deber de cohabitación en el domicilio conyugal, además se debe determinar si los hechos imputables recaen en el cónyuge que alega la separación, finalmente si ello implica que se fije un monto indemnizatorio. (2016, p. 30).

En síntesis, la parte que resulta más perjudicada se considera a aquella que ha sufrido un detrimento en su esfera económica comparada con la del otro cónyuge a causa de la separación de hecho y que es un factor decisivo para fijar el monto indemnizatorio a su favor.

1.2.1.2 Capacidad para desarrollar actividades lucrativas

La capacidad para desarrollar actividades lucrativas es la relación intrínseca entre la experiencia laboral u oficio y la economía de cada cónyuge, es decir; son

las aptitudes que los mismos han adquirido a lo largo de su vida con el fin de ser empleadas para generar ingresos económicos que sirvan para sustentar su subsistencia. En este sentido, si el cónyuge tiene mayor experiencia laboral o ha desarrollado algún oficio, sus oportunidades de generar ingresos son mayores, lo que contribuye a que probablemente pueda lograr mantener su economía estable después de la ruptura.

Calisaya (2016) explica que:

El artículo 61 de la ley de matrimonio civil chilena reserva un lugar especial para este criterio, puesto que indica que se compensará económicamente cuando uno de los cónyuges no pudo desarrollar actividad lucrativa durante el matrimonio en la medida que podía o quería, siempre que ello sea “consecuencia de haberse dedicado al cuidado de los hijos o a las labores propias del hogar común. (p. 134).

Esta categoría debe ser evaluada por el juez a razón de que va a posibilitar diferenciar si esta inestabilidad económica es causada por los hechos ocurridos a causa de la separación de hecho o lo sucedido durante la vida matrimonial que igualmente trae consecuencias en la vida de los cónyuges a razón de que actividades lucrativas pudieron desarrollar durante la vida conyugal y cuales serían capaces de desarrollar en su situación actual. En este sentido, se relaciona a la importancia que los cónyuges le dieron a su vida profesional. Cabe resaltar que no se indemniza por los hechos ocurridos durante la vida matrimonial, sino las consecuencias de dejar ciertos aspectos de lado, como en este caso el factor generador de una fuente de ingreso económico.

La Sala Civil transitoria de la Corte Suprema de Justicia de la Republica (2013) emitió la Casación N° 3999 donde indicó que:

Finalmente se tiene que la demandada, después de la separación, ha sido diagnosticada con síndrome bipolar, siendo que a la fecha del retiro del demandante aquella no laboraba al haber asumido el cuidado exclusivo de su hijo quien sufre de autismo, razones más que suficientes para acreditar su estado de necesidad, por lo que en atención a las funciones tuitivas que se reconocen en la citada Casación número 4664-2010-Puno, se debe fijar una pensión de alimentos para la demandada.

En síntesis, la capacidad de los cónyuges para realizar actividades lucrativas es un factor decisivo ya que de esto depende que tras la separación, los cónyuges

independientemente de quien tenga mayor o menor perjuicio, puedan generar una fuente de ingreso para sí mismos.

1.2.2 La Separación de Hecho

La separación de hecho es la situación en la que se encuentran inmersos los cónyuges que, sin previa manifestación judicial definitiva, finalizan o quiebran el deber de cohabitación de manera permanente, sin que una razón jurídica lo imponga, ya sea por voluntad de uno o de ambos.

En nuestro país a la actualidad encontramos vigente la separación de hecho como causal de separación de cuerpos y divorcio, regulada por la Ley N° 27495; Ley que Incorpora la Separación de Hecho como Causal de Separación de Cuerpos y Subsecuente Divorcio vigente desde el 08 de Julio de 2001 en el Artículo N° 333 al Código Civil y a su vez incorpora el Artículo N° 345-A al mismo ordenamiento jurídico.

La naturaleza jurídica de esta causal se basa en su carácter objetivo, es decir; el fundamento del divorcio y la separación, son denominadas de este modo debido a que no busca imputarle al otro cónyuge algún tipo de culpa sino, de probar un hecho objetivo. De este modo, es la propia comprobación del hecho del fin de la vida en común de manera permanente, conforme al tiempo que establece la norma, teniendo como única excepción el distanciamiento de los cónyuges por razones laborales. (Fondo editorial del poder judicial, 2011, p. 53).

Alfaro (2012) explicó:

La indemnización por separación de hecho, tratada en el derecho peruano, es definitivamente una obligación legal impuesta a uno de los cónyuges cuyo objeto es corregir la inestabilidad económica que, de acuerdo a las circunstancias específicas pudiera producir. El acreedor de esta obligación es aquel cónyuge dedicado al cuidado de los hijos o las labores propias del hogar común, siempre y cuando el divorcio por separación de hecho haya irrogado dicho menoscabo. (p. 41).

1.2.2.1 La Flexibilización del Principio de Congruencia Procesal

El Principio de congruencia procesal conlleva a que el legislador no puede justificar su decisión sobre hechos que no han sido alegados por las partes, ni ir

más allá del petitorio; de este modo es su obligación pronunciarse sobre las pretensiones, puntos controvertidos y hechos manifestados por las partes durante el proceso. Al respecto, y en relación a esta investigación; en los procesos de familia la flexibilización de este principio, da lugar a una aplicación menos estricta, asimismo da oportunidad al juez de ceder respecto a ir más allá de las pretensiones y hechos manifestados en el proceso.

Hurtado (2011) sostiene “El aspecto rígido de la congruencia impone la obligación de del juez a pronunciarse solo sobre las pretensiones, hechos y sujetos involucrados al proceso. El juez no puede, omitir, variar o excederse en su decisión con respecto a estos extremos. En cambio, la flexibilización impone al juez la posibilidad de ceder en los aspectos antes mencionados, dando lugar al otorgamiento eficaz de la tutela judicial efectiva solicitada”. (p. 94)

Alfaro (2014) indicó:

[...] Para resolver la segunda cuestión es necesario apreciar al proceso desde el paradigma del Estado Constitucional, en virtud del cual la justicia es concebida como valor superior, en tal sentido la tutela judicial se constituye en un deber del Estado; por ende, el uso de las pruebas de oficio es acorde a la finalidad de todo proceso y con mayor razón en los de familia; pues lo relevante es que se resuelva la controversia lo más justa posible considerando la verdad de los hechos. Siendo así, ante una insuficiencia probatoria de las partes sobre los hechos introducidos por ellas en el proceso, pienso que el juez no solo puede (facultad) sino tiene el deber de sugerir a las partes la práctica de una prueba que corrobore los hechos que fundamenta sus pretensiones, lo que contribuye a que la sentencia sea más justa; claro está, en concordancia con el principio de audiencia (o contradicción) que debe ser respetado de manera previa. (p. 24)

A consideración de esta investigación, se debe tener en cuenta que el poder probatorio del juez es un deber que debe aplicar con mayor ahínco en los procesos de familia a diferencia de los otros procesos, dado que este tipo de procesos al tratarse de relaciones humanas, deben ser resueltos con la mayor justicia posible primando la veracidad de los acontecimientos.

La carga de la prueba puede recaer en cualquiera de las partes, sin embargo; teniendo en cuenta la indemnización tratada en esta investigación, la parte que

manifiesta encontrarse en perjuicio, puede acreditar la culpa de la otra parte a fin de que existan más elementos para justificar dicha indemnización.

Beltrán (2011) sostiene “En el Tercer Pleno Casatorio Civil, se reconoce que el principio de la carga de la prueba recae en la parte que alega los hechos. Asimismo, este principio presenta dos reglas, la distribución de la carga de la prueba; que corresponde a las partes, y respecto a los hechos de probanza; la valoración del juez.

Por otro lado, respecto a la carga de la prueba relacionada al daño moral, Beltrán (2011) explica que la parte que sostiene su posición de perjuicio, puede probar la culpa de la otra parte en relación a los hechos que produjeron la separación de hecho con la finalidad de argumentar una mayor indemnización. (p. 61)

El Tribunal Constitucional enfatiza que la naturaleza relativa del principio de congruencia y el deber que tiene el juez de velar por el cónyuge que resulte más perjudicado; en ningún caso faculta al juez a que pueda fijar discrecionalmente la indemnización al cónyuge que presuntamente se perjudique con la separación, si es que este no ha denunciado dicho perjuicio y si no existiesen pruebas sobre este punto, o si el mismo ha renunciado a esta pretensión o si ha sido declarado en rebeldía. Si a pesar de estos puntos expuestos, el juez asigna el pago de una indemnización, el juzgador estaría trasgrediendo el principio de congruencia, ya que además de aplicar un derecho que no ha sido invocado, estaría añadiendo hechos al proceso. (PA/TC 00782 de 2013).

En síntesis, la flexibilización del principio de congruencia procesal debe aplicarse teniendo en cuenta las facultades tuitivas que tiene el juez en los procesos de familia, lo que permite dotar de protección tanto a la familia como a la parte perjudicada.

1.2.2.2 La Inserción y Reinserción al Campo Laboral

Los especialistas del Código Civil Francés (2010); la prestación compensatoria debe ser evaluada conforme la situación de necesidad a quien se le otorga, así como la de los recursos económicos del otro, teniéndose en cuenta la situación al momento del divorcio y la que deviene de este. Para tal efecto, se plantean una

serie de factores que deben ser tomados en cuenta por el juez, tales como el tiempo que duró el matrimonio, la salud y edad de los cónyuges, su desempeño y desenvolvimiento profesional, las consecuencias de haber dejado de lado su vida profesional a razón de dedicar mayor tiempo a su familia y el ceder de una expectativa a la pensión de jubilación.

La Sala Civil Permanente de la Corte Suprema de Justicia de la República (2006), emitió la Casación N° 3973, en la que hace mención al daño físico y psicológico relacionado al campo laboral, puesto que el cónyuge en su posición de demandante, durante el tiempo de vida matrimonial le impidió a la demandada desempeñarse laboralmente, a causa de los celos excesivos y comportamiento machista que aduce esta última, lo que frustró la oportunidad de la demandada a generar ingresos propios además de limitar y perder oportunidades laborales, encontrándose así frente a factores que son de suma importancia para que el cónyuge que no desarrolló su vida laboral pueda reiniciar una actividad que le permita desarrollarse y asegurar su subsistencia, por lo que la sala fija un monto a ser indemnizado a la demandada por encontrarse en calidad de mayor perjudicada.

Por su parte, para referirse a este aspecto del campo laboral, Mosquera sostiene que:

[...] La indemnización además debe ser fijada con criterio equitativo, teniéndose en cuenta circunstancias como la edad, estado de salud, posibilidad de reinserirse al campo laboral, dedicación al hogar y a los hijos menores de edad, teniendo en cuenta las condiciones económicas, sociales y culturales de las partes. (2011, p. 77)

En síntesis, la inserción y reinserción al campo laboral va a fijar hasta qué punto le será complejo a la parte más perjudicada poder retomar su vida profesional o iniciar un nuevo empleo.

1.3 Formulación del Problema

1.3.1 Problema General

¿Existe una adecuada indemnización por inestabilidad económica de la separación de hecho?

1.3.2 Problemas Específicos

¿Existe una adecuada indemnización al cónyuge que resulta más perjudicado de la separación de hecho?

¿Existe una adecuada evaluación de las consecuencias procesales y personales de la separación de hecho?

1.4 Justificación del Estudio

El presente trabajo de investigación se justificó en distintos aspectos: Justificación teórica, justificación metodológica y justificación práctica.

Como Justificación teórica, esta investigación tuvo por objeto Analizar la adecuada indemnización por inestabilidad económica de la separación de hecho dado que en materia de divorcio por causal, es uno de los inconvenientes más repetitivos en la medida que hay vacíos que aún falta concretar, dicho enunciado lo comparte Jaqueline Armas.

En cuanto a la justificación metodológica, la presente investigación buscó mejorar el método de estudio añadiendo conocimiento sobre la adecuada indemnización por el perjuicio económico de la separación de hecho.

Por último la justificación práctica del estudio se encuentra en modificar la situación de los operadores del derecho permitiendo contribuir con la adecuada de la indemnización de la separación de hecho, puesto que buscó analizar cada criterio que interviene en las razones que originan el perjuicio económico que la separación de hecho causa en una de las partes en relación a la otra, lo que permitirá colaborar con los criterios que deben tomar en cuenta los legisladores al establecer el monto a indemnizar a la parte más perjudicada a fin de que ambas partes lleguen a la equidad, por lo que este trabajo de investigación concede aportes a la solución de problema de elegir adecuadamente cual es el cónyuge más perjudicado tras la separación de hecho y establecer un monto indemnizatorio adecuado, aportando nuevos factores en las ramas sociales, económicas, humanísticas, educativas y culturales.

1.5 Objetivos de trabajo

1.5.1 Objetivo general

Analizar la adecuada indemnización por inestabilidad económica de la separación de hecho.

1.5.2 Objetivos específicos

Analizar la adecuada indemnización al cónyuge que resulta más perjudicado de la separación de hecho.

Analizar adecuada evaluación de las consecuencias procesales y personales de la separación de hecho.

II. METODO

2.1 Diseño de Investigación

La investigación en este proyecto tiene un enfoque cualitativo, ya que esta parte de una información específica para llegar a una teoría general; por lo que estaríamos ante una investigación flexible. (Maletta, 2009, p.156).

Hernández et al. (2014) señalaron que el diseño de una investigación cualitativa comprende el abordaje que se utiliza en el proceso de investigación. (p. 470).

El diseño de investigación que se utilizó es la hermenéutica jurídica, Valderrama señaló que la investigación hermenéutica jurídica consiste en:

Aplicar el método interpretativo de los textos [...]. La realidad no es más que un conjunto heredado de textos, relatos, mitos, narraciones, saberes, creencias, monumentos e instituciones que fundamentan nuestro conocimiento de lo que es el mundo y el hombre. (2015, p. 90).

2.2 Métodos de Muestreo

El método de muestro que se utilizó es no probabilística, Hernández et al. (2014) indicaron que suelen utilizarse en las investigaciones cualitativas las muestras no probabilísticas o dirigidas, cuya finalidad no es la generalización en términos de probabilidad ya que la elección de los elementos depende de razones relacionadas con las características de la investigación y que no se conoce el número exacto de personas al que se va entrevistar. (p. 386).

TABLA 1. *Cuadro de Muestreo cualitativo*

Criterio/ Cualidad	Edad	Localización	Profesión	Experiencia Profesional
La indemnización por inestabilidad económica	30 años o más	Lima Perú	Abogado	5 años o más de experiencia
La separación de hecho	30 años o más	Lima Perú	Abogado	5 años o más de experiencia
Principios de congruencia procesal	30 años o más	Lima Perú	Abogado	5 años o más de experiencia

Fuente: elaboración propia.

La población en la cual se llevó a cabo la entrevista, estará conformada por 3 o 4 informantes clave, que serán profesionales del derecho y que deban cumplir con las características mínimas del cuadro de muestreo.

Hernández et al. (2014) explicaron que si bien es cierto el instrumento en una investigación cualitativa es el mismo investigador, mediante la encuesta también se realiza la recolección de datos siendo este un instrumento y técnica (p. 470).

El tipo de entrevista que se utilizó será a profundidad o también llamada entrevista abierta. Hernández et al. (2014) señalaron que “[...] las entrevistas abiertas se fundamentan en una guía general de contenido y el entrevistador posee toda la flexibilidad para manejarla.” (p. 403).

Hernández et al. (2014) señalaron que la investigación cualitativa tiene un proceso inductivo, además dentro de la realidad del fenómeno que el investigador observa, podrá utilizar datos subjetivos. (p. 3).

2.3 Rigor Científico

Hernández et al. (2014) señalaron que:

Durante toda la indagación cualitativa pretendemos realizar un trabajo de calidad que cumpla con el rigor de la metodología de la investigación. Los principales autores en la materia han formulado una serie de criterios para establecer cierto “paralelo” con la confiabilidad, validez y objetividad cuantitativa, los cuales han sido aceptados por la mayoría de los investigadores, pero rechazados por otros. (p. 453).

El rigor científico al que se acopló la investigación es la dependencia de la cual Hernández et al. (2014) señalaron que:

La dependencia es una especie de “confiabilidad cualitativa” [...]. De ahí la necesidad grabar los datos (entrevistas, sesiones, observaciones, etc.). La “dependencia” involucra los intentos de los analistas por capturar las condiciones cambiantes de sus observaciones y del diseño de investigación. (p. 453)

En este sentido, en la presente investigación, al haberse grabado las entrevistas realizadas a los sujetos clave y posteriormente compararlas, se verificó el análisis respectivo.

2.4 Análisis cualitativo de datos

La investigación teórica debe contar con datos que deben ser agrupados en clases o categorías, y es necesaria la construcción de categorías para el desarrollo del marco teórico. (Maletta, 2009, p. 88).

TABLA 2. *Tabla de Categorización Cualitativa*

1er Concepto	1. La indemnización por inestabilidad económica	
	Categorías	1.1 Cónyuge con mayor perjuicio económico
		1.2 Capacidad de los cónyuges para desarrollar actividades lucrativas
2do Concepto	2. La separación de hecho	
	Categorías	2.1 La flexibilización del principio de congruencia procesal
		2.2 La inserción y reinserción en el campo laboral

Fuente: elaboración propia.

Luego de las entrevistas y después de haber realizado el análisis de datos cualitativos se estableció que hasta el momento las categorías han sido comprobadas.

2.5 Aspectos éticos

Este estudio ha sido elaborado de acuerdo a una realidad problemática actual, teniendo como fundamentación el recojo de información actualizada obteniéndose de libros físico, virtuales y diferentes materiales recopilado de internet, como lo son tesis, revistas, etc. Así mismo se utilizó jurisprudencia relevante al tema y normas actualizadas por ser fuentes del Derecho y es necesaria su inclusión en esta investigación. Además se ha realizado las citas correspondientes, por lo tanto la investigación cumple con todos los protocolos de ética y se ha respetado los lineamientos científicos.

III. DESCRIPCION DE RESULTADOS

TABLA 3. *Tabla de categorización inicial*

1er Concepto	1. La indemnización por inestabilidad económica	
	Categorías	1.1 Cónyuge con mayor perjuicio económico
		1.2 Capacidad de los cónyuges para desarrollar actividades lucrativas
2do Concepto	3. La separación de hecho	
	Categorías	3.1 La flexibilización del principio de congruencia procesal
		3.2 La inserción y reinserción en el campo laboral

Fuente: elaboración propia.

3.1 La indemnización por inestabilidad económica

El primer concepto de este trabajo de investigación es la “Indemnización por inestabilidad económica”, que se refiere al monto que se debe fijar para una de las partes tras la separación de hecho. A su vez, de este concepto se desprenden dos categorías, que dentro del desarrollo del capítulo del marco teórico que se ha construido gracias a la búsqueda y análisis de textos; estas categorías son “El cónyuge con mayor perjuicio económico” y la “Capacidad de los cónyuges para desarrollar actividades lucrativas”. En este sentido, obedeciendo el análisis de la búsqueda inicial de textos, ahora se debe comparar el análisis de discursos emitidos por los entrevistados.

En cuanto a la primera categoría que se refiere al “Cónyuge con mayor perjuicio económico”, el Abogado Daniel Viera Fernández en la entrevista N° 1, indicó que este cónyuge se ve afectado en su esfera económica únicamente por causa de la separación de hecho, en este sentido; las consecuencias de esta separación traen consigo dicho perjuicio, en el que si bien es cierto ambos lo sufren, uno de ellos resulta más perjudicado que el otro por diversos criterios que se ven inmersos en esta situación.

Por su parte el Abogado Henry Mayorga Espino en la entrevista N° 2, indicó sobre el “Cónyuge con mayor perjuicio económico” que esta situación se considera únicamente por consecuencia de la separación de hecho, mas no por las situaciones que hayan ocurrido durante el matrimonio, y se ve representado por una desventaja material en relación al otro

cónyuge y que no es producto de la conducta de uno de los cónyuges, sino más bien; de hechos objetivos.

Asimismo la abogada Fiorella Arteaga Gutiérrez en la entrevista N° 3, considera que el “Cónyuge con mayor perjuicio económico” ve afectada su esfera económica, a razón de que ya no cuenta con este soporte económico con que contaba indirectamente hasta el momento de la ruptura de la convivencia, es decir; la inversión y gastos diarios para su subsistencia ya no serían compartidos, sino tendría que asumirlos por sí mismo, sin ese apoyo con el que contaba antes de la ruptura.

En conclusión, los informantes clave coinciden en que ambos cónyuges sufren un perjuicio, empero; uno de ellos se ve más afectado que el otro económicamente y se debe a causa de la separación de hecho.

La categoría del “Cónyuge con mayor perjuicio económico” ha sido comprobada ya que los informantes clave mediante la entrevista realizada, han planteado la misma de manera similar a los textos consultados para la presente investigación, de esta forma queda comprobada, pasando a ubicarse en el cuadro de categoría final.

Respecto a la segunda categoría del primer concepto, la cual es la “Capacidad de los cónyuges para desarrollar actividades lucrativas”, el Abogado Daniel Viera Fernández en la entrevista N° 1, afirmó que es indispensable tomar en cuenta este punto dado que la indemnización no solo aborda el daño que ocasiona la ruptura o la separación, sino también se debe considerar la capacidad para generar ingresos, consecuentemente no sería indispensable una indemnización abundante sino más acorde a su realidad.

El Abogado Henry Mayorga Espino en la entrevista N° 2, indicó que la vida profesional y laboral que desarrollaron los cónyuges durante el matrimonio, es sumamente importante, puesto que servirá como criterio e indicador para saber de qué forma los cónyuges solventarán su subsistencia después de la separación de hecho o como lo vienen haciendo, puesto que si el cónyuge más perjudicado tiene limitaciones en desarrollarse en el campo laboral, le será difícil generar ingresos para su subsistencia.

Por su parte la Abogada Fiorella Arteaga Gutiérrez en la entrevista N° 3, sostuvo que se debe considerar este criterio, sin embargo; esto depende de cada caso en particular y debe ser ligado a un periodo. Es decir; cuanto tiempo de vida va a coberturar esa indemnización;

si se proyecta a cubrir por todo el tiempo de vida de dicho cónyuge, o solo por un tiempo determinado que le permita a esa persona encontrar un empleo o él mismo generar una fuente de trabajo propia.

En conclusión, los informantes clave coinciden en que es indispensable evaluar este tipo de capacidades en relación directa al aspecto económico, ya que si el cónyuge no cuenta con aptitudes para generar ingresos, no podría asegurar su subsistencia.

La categoría de “La capacidad de los conyugues para desarrollar actividades lucrativas” ha sido comprobada ya que los informantes clave mediante la entrevista han interpretado esta categoría de manera similar a los textos, de este modo queda comprobada y pasa a ubicarse en el cuadro de categoría final.

3.2 La separación de hecho

El tercer concepto de este trabajo de investigación es “La separación de hecho”. A su vez, de este concepto se desprenden dos categorías, que dentro del desarrollo del capítulo del marco teórico que se ha construido gracias a la búsqueda y análisis de textos; estas categorías son “La flexibilización del principio de congruencia procesal” y “La inserción y reinserción al campo laboral”, tales categorías se desprenden de la búsqueda inicial de textos, ahora se debe comparar al análisis de los discursos emitidos por los entrevistados.

En cuanto a la primera categoría que se refiere a “La flexibilización del principio de congruencia procesal”, el Abogado Daniel Viera Fernández en la entrevista N° 1, sostiene que si se analiza desde un punto de vista procesal, no se puede solicitar como una pretensión accesoria al divorcio una indemnización, entonces; cuando se habla de incongruencia, es un monto que las partes no solicitan, sino más bien, que el juez debe establecer por ser una obligación legal y como tal, los casos de familia en donde el juez debe basarse en criterios tuitivos, por lo que es necesario que se fije esta flexibilización a razón de velar por la estabilidad del cónyuge más perjudicado así como de los hijos.

Por su parte el Abogado Henry Mayorga Espino en la entrevista N° 2, indicó que dado que el principio de congruencia procesal obliga al juez a pronunciarse conforme a las alegaciones de las partes, es necesario que se aplique sin tanta rigurosidad en los procesos de familia puesto que lo que se busca es proteger a la familia, dándole efectividad a los derechos que les corresponden.

Asimismo la Abogada Fiorella Arteaga Gutiérrez en la entrevista N° 3, indicó que si en el proceso por la causal que se invoca en esta investigación, la parte interesada manifiesta hechos concretos y claros respecto al perjuicio que ha causado esta separación o el divorcio, el juez debe considerar esta manifestación como un pedido implícito y consecuentemente debe ser considerado o el juzgador debe pronunciarse sobre el mismo en la sentencia, de la mano de poder asegurar asimismo el derecho a la defensa así como a la instancia plural.

En conclusión, los informantes clave coinciden en que es necesario que se flexibilice el principio de congruencia procesal sin dejar de lado que las decisiones del juez deben tener una adecuada motivación y argumentación lógica de su criterio evaluador, puesto que de no ser así, se estaría afectando el derecho a la motivación.

La categoría de “La flexibilización del principio de congruencia procesal” ha sido comprobada ya que los informantes clave mediante la entrevista han interpretado esta categoría de manera similar a los textos, de este modo queda comprobada y pasa a ubicarse en el cuadro de categoría final.

Respeto a la segunda categoría que se refiere a “La inserción y reinserción al campo laboral” el Abogado Daniel Viera Fernández en la entrevista N° 1, sostiene que es de suma importancia considerar el grado de instrucción, la experiencia, así como la edad que tuvo cuando se dio la separación de hecho, ya que frente a esta segunda categoría analizada, son tres factores que definitivamente van de la mano. En este sentido, una persona que ha dejado de trabajar por varios años para dedicarse al cuidado de sus hijos y que no ha recibido instrucción académica suficiente, tendría menos oportunidades frente a otra persona que si se encuentra capacitada para tales actividades. Entonces; resulta complejo que pueda continuar con su vida laboral sin tener las aptitudes suficientes.

Al respecto, el Abogado Henry Mayorga Espino en la entrevista N° 2, refiere que sobre este punto es importante señalar el estado de salud de los cónyuges, puesto que si uno de ellos presenta alguna enfermedad diagnosticada, es posible que ocasiona dificultades para reinsertarse al campo laboral o iniciar en un nuevo empleo. Sin embargo; es importante diferenciar y evaluar esta condición independientemente al hecho de que este mismo sea el más perjudicado, dado que este punto trata sobre la capacidad que va a tener de insertarse o reinsertarse al campo laboral.

La Abogada Fiorella Arteaga Quesada en la entrevista N° 3, sostuvo que esta categoría depende de la experiencia laboral y la edad de la persona, ya que si cuenta con experiencia laboral, se puede presumir que no le sería tan complejo desarrollarse en la actividad que realizaba anteriormente o en una nueva, por esta razón debería establecerse un plazo de tiempo para que este cónyuge pueda lograr esta reinserción.

En conclusión, los informantes clave coinciden en que la inserción y reinserción laboral son pilares importantes en la decisión del monto indemnizatorio puesto que el factor laboral es el eje principal de la fuente generadora de dinero.

La categoría denominada “La inserción y reinserción al campo laboral” ha sido comprobada ya que los informantes clave mediante la entrevista han interpretado esta categoría de manera similar a los textos, de este modo queda comprobada y pasa a ubicarse en el cuadro de categoría final.

Después de haber realizado las entrevistas, se han podido comprobar las categorías planteadas.

TABLA 4. *Tabla de Categorización Final*

1er Concepto	1. La indemnización por inestabilidad económica	
	Categorías	1.1 Cónyuge con mayor perjuicio económico
		1.2 Capacidad de los cónyuges para desarrollar actividades lucrativas
2do Concepto	2. La separación de hecho	
	Categorías	2.1 La flexibilización del principio de congruencia procesal
		2.2 La inserción y reinserción en el campo laboral

Fuente: elaboración propia.

IV. DISCUSSION

4.1 La Indemnización por inestabilidad económica

A continuación se realizará la discusión entre las coincidencias que han tenido los informantes clave junto a la síntesis que se ha obtenido en el marco teórico, todo ello concerniente a la primera categoría denominada “Cónyuge con mayor perjuicio económico”, que se encuentra ubicado dentro del primer concepto “La indemnización por inestabilidad económica”.

Debido a la coincidencia que arrojó las entrevistas de los informantes clave, donde afirman que ambos cónyuges sufren un perjuicio, empero; uno de ellos se ve más afectado que el otro económicamente y este mismo se debe a causa de la separación de hecho.

La separación de hecho al implicar la separación propiamente dicha y subsecuente divorcio, deja un desequilibrio para ambas partes, lo que genera inestabilidad económica en uno de ellos. En este sentido; el fin que persigue el artículo 345 –A, más allá de su ambigüedad y falta de claridad, es lograr un equilibrio para ambas partes, de manera que esta separación no implique un desmedro perenne en uno de los cónyuges, en este caso el cónyuge más perjudicado

En cuanto a las opiniones de los autores estudiados donde se concluye que, la parte que resulta más perjudicada se considera a aquella que ha sufrido un detrimento en su esfera económica comparada con la del otro cónyuge a causa de la separación de hecho y que es un factor decisivo para fijar el monto indemnizatorio a su favor.

Asimismo, para la segunda categoría denominada “Capacidad de los cónyuges para desarrollar actividades lucrativas”, debido a la coincidencia que arrojó las entrevistas de los informantes clave, donde coinciden en que es indispensable evaluar este tipo de capacidades en relación directa al aspecto económico, ya que si el cónyuge no cuenta con aptitudes para generar ingresos, no podría asegurar su subsistencia.

Al producirse la separación de hecho, conforme al modelo de familia clásico, la mujer se ve limitada laboral y profesionalmente, puesto que durante su vida matrimonial, al dedicarse al cuidado de sus hijos, hace de lado su vida profesional y laboral, situación que puede disminuir sus oportunidades laborales y profesionales, lo que consecuentemente limita su capacidad de desarrollar actividades lucrativas por falta de instrucción y experiencia. En este sentido, dicha capacidad, al verse limitada, trae consigo la desventaja

frente a la otra parte al verse inestable su situación económica. Asimismo puede producirse con el sexo opuesto y tener las mismas consecuencias.

Entonces, respondiendo al primer problema específico, que consiste en saber si ¿Existe una adecuada indemnización al cónyuge que resulta más perjudicado de la separación de hecho? No existe una adecuada indemnización al cónyuge que resulta más perjudicado, ya que nuestro sistema legal aún carece de factores que sean determinantes para otorgar una indemnización que pueda equilibrar el perjuicio económico causado por la separación de hecho.

En cuanto al segundo concepto denominado “La separación de hecho” que tiene como primera categoría “La flexibilización del principio de congruencia procesal”, debido a la coincidencia que arrojó las entrevistas de los informantes clave, donde coinciden en que es necesario que se flexibilice el principio de congruencia procesal sin dejar de lado que las decisiones del juez deben tener una adecuada motivación y argumentación lógica de su criterio evaluador, puesto que de no ser así, se estaría afectando el derecho a la motivación.

La flexibilización de este principio va a permitir que el juez pueda desarrollar sus facultades tuitivas, sin temor a trasgredir derechos en cualquier parte del proceso, de modo que en tanto sea necesario pueda fijar el monto correspondiente al cónyuge que le corresponda.

En cuanto a las opiniones de los autores estudiados donde se concluye que, la flexibilización del principio de congruencia procesal debe aplicarse teniendo en cuenta las facultades tuitivas que tiene el juez en los procesos de familia, lo que permite dotar de protección tanto a la familia como a la parte perjudicada.

En cuanto la segunda categoría denominada “La inserción y reinserción al campo laboral”, debido a la coincidencia de los informantes clave, coinciden en que la inserción y reinserción laboral son pilares importantes en la decisión del monto indemnizatorio puesto que el factor laboral es el eje principal de la fuente generadora de dinero.

En cuanto a las opiniones de los autores estudiados donde se concluye que la inserción y reinserción al campo laboral va a fijar hasta qué punto le será complejo a la parte más perjudicada poder retomar su vida profesional o iniciar un nuevo empleo.

Entonces, respondiendo al segundo problema específico, que consiste en saber si ¿Existe una adecuada evaluación de las consecuencias procesales y personales de la separación de hecho? Si existe una adecuada evaluación de las consecuencias procesales y personales de la separación de hecho dado que se ha cuestionado si es factible que los jueces vayan más allá de las peticiones de las partes, puesto que solo deberían manifestarse sobre las peticiones de los demandantes, empero; al flexibilizar este principio permite actuar conforme las facultades tuitivas que lo revisten en los casos de familia.

Entonces, respondiendo al problema general que se plantea ¿Existe una adecuada indemnización por inestabilidad económica de la separación de hecho? No existe una adecuada indemnización por inestabilidad económica de la separación de hecho puesto que existen puntos que aún no son tomados en cuenta por los legisladores al establecer sus decisiones judiciales puesto que al tratarse de una materia con diverso puntos subjetivos y personales, aun no se han definido en su totalidad.

V. CONCLUSIONES

No existe una adecuada indemnización por inestabilidad económica de la separación de hecho ya que existen puntos que aún no son tomados en cuenta por los legisladores al establecer sus decisiones judiciales puesto que al tratarse de una materia con diversos puntos subjetivos y personales, estos aún no se han definido en su totalidad.

No existe una adecuada indemnización al cónyuge que resulta más perjudicado, ya que nuestro sistema legal aún carece de factores que sean determinantes para otorgar una indemnización que pueda equilibrar el perjuicio económico causado por la separación de hecho.

Si existe una adecuada evaluación de las consecuencias procesales y personales de la separación de hecho dado que se ha cuestionado si es factible que los jueces vayan más allá de las peticiones de las partes, puesto que solo deberían manifestarse sobre las peticiones de los demandantes, empero; al flexibilizar el principio de congruencia procesal, permite actuar conforme las facultades tuitivas que lo revisten en los casos de familia.

VI. RECOMENDACIONES

Se recomienda realizar un mayor estudio en torno a los aspectos procesales en materia de derecho de familia, puesto que ante algunos vacíos o un relativo desconocimiento de la materia, genera que los jueces duden en flexibilizar los principios a los que deben regirse para la decisión en sus sentencias, donde no considerarían que en los casos de familia implican temas estrictamente inherentes a los sentimientos de las personas, por lo que al tratarse de procesos tuitivos, dirigidos a resolver conflictos personales o familiares, deben observar cada caso con la debida particularidad a fin de dar una solución inmediata a los asuntos que sean necesarios y evitar dilaciones innecesarias.

Asimismo, pese a que el tercer pleno casatorio en ciertos aspectos incurre en ambigüedad, y al constituir un precedente judicial vinculante, ha analizado los temas en relación al artículo 345-A del código civil peruano, por tal motivo se recomienda que dicho análisis no quede subsumido en dicha casación, sino por el contrario; se debe profundizar en el análisis basándose en diversos casos a fin de lograr comparaciones y mejores soluciones.

Por último se recomienda tener en cuenta las capacidades de los cónyuges en torno a los aspectos laborales, profesionales, la edad en la que se producido la separación de hecho, la condición física, estado de salud psicológico y si cuenta con una pensión de jubilación, todos estos criterios con el fin de valorar que tanta será la necesidad económica que surgirá tras la separación de hecho.

Referencias Bibliográficas

- Aguilar, B. "Gaceta Civil & Procesal Civil, Registral Y Notarial". Gaceta Jurídica, Ed. Lima, 2015. Pp. 13-21. T.24
- Alfaro, L. (Marzo 2014). Facultades del juez en la probanza del cónyuge perjudicado en el proceso de divorcio por separación de hecho. Revista Actualidad Jurídica, 244. p. 23-24.
- Armas, J. (2010). Las consecuencias indemnizatorias de la separación de hecho en el derecho peruano. (Trabajo de investigación). Recuperada de http://www.derecho.usmp.edu.pe/postgrado/doctorado/trabajo_de_investigacion/2010/CONSECUENCIAS_INDEMNISATORIAS_SEPARACION_HECHO.pdf
- Belío, A. (2013). *La pensión compensatoria*. (1era ed.). Valencia: Tirant lo Blanch.
- Borda, G. (2012). *La persona humana*. Perú: Ius Et veritas.
- Bustamante, E. (Marzo 2014). Facultades del juez en la probanza del cónyuge perjudicado en el proceso de divorcio por separación de hecho. Revista Actualidad Jurídica, 244. p.16
- Calisaya, A. (2016) La indemnización por inestabilidad económica tras la separación de hecho: Criterios para la identificación del cónyuge más perjudicado. (Tesis para optar el grado de magister en derecho civil). Recuperada de <http://tesis.pucp.edu.pe/repositorio/handle/123456789/8515>
- Carrasco, A., Ureña, M. (2013). *Lecciones de derecho civil derecho de familia*. Madrid, España: Editorial Tecnos.
- Cereceda, C. (2015). Una nueva perspectiva de la pensión compensatoria: la pensión compensatoria temporal frente a la pensión vitalicia (Tesis para obtener Titulación en derecho). Recuperada de https://biblioteca.unirioja.es/tfe_e/TFE000839.pdf
- Corte Suprema de Justicia de la República, Consejo Ejecutivo del Poder Judicial, Centro de Investigaciones del Poder Judicial. (2011). *Tercer Pleno Casatorio Civil*. Perú: Fondo Editorial del Poder Judicial.

- Corte Suprema de Justicia de la Republica, Consejo Ejecutivo del Poder Judicial, Centro de investigaciones Judiciales del Poder Judicial. (2012) *Libro de Especialización en Derecho de Familia*. Lima: Fondo Editorial del Poder Judicial.
- Espinola, E. (2015). Efectos Jurídicos de aplicar lo prescrito en el Art. 345 del Código Civil en los procesos de divorcio por causal de separación de hecho luego de Tercer Pleno Casatorio Civil. (Tesis para obtener el título de abogada). Recuperada de http://repositorio.upao.edu.pe/bitstream/upaorep/1242/1/ESPINOLA_EMILY_EFECTOS_JURIDICOS_ARTICULO%20345.pdf
- García-Briceño, D. (2014) Reflexiones sobre la separación de hecho como causal de separación de cuerpos y divorcio. (Tesis para obtener el título de abogado) Recuperada de https://pirhua.udep.edu.pe/bitstream/handle/11042/2035/DER_014.pdf?sequence=1
- Hernández, R., Fernández, C. y Baptista, P. (6° Ed.). (2014). *Metodología de la Investigación*. México D.F.: Mc Graw Hill. (Roberto Hernández Sampieri, Carlos Fernández Collado y Pilar Baptista Lucio).
- Hinostroza, A. (2012). *Procesos judiciales derivados del derecho de familia*. (2da ed.). Lima: Grijley.
- Isaza, M. (2011). *De la cuantificación del daño*. (2da ed.). Colombia: Editorial Temis S.A.
- Jurista Editores. Código Civil. (Ed. Octubre 2017).
- León, L. (Mayo, 2007). *¿30 000 Dólares por daños morales en un divorcio!*. Diálogo con la Jurisprudencia.
- León, L. (2007). *Inflando los resarcimientos con automatismos. El daño al proyecto de vida y otros espejismos de nuestra magistratura*.
- Ley que Incorpora la Separación de Hecho como Causal de Separación de Cuerpos y Subsecuente Divorcio. Ley N° 27495 suscrita el 06 de Julio de 2001. Recuperada de https://www.mimp.gob.pe/files/direcciones/dgfc/diff/normatnacional_separacionhecho_y_divorcio/1_Ley_27495.pdf

- Marín, Z. (2014). La situación actual de la pensión compensatoria en España (Tesis para obtener Titulación en derecho). Recuperada de https://biblioteca.unirioja.es/tfe_e/TFE000625.pdf
- Mendoza, M. (2002). *Separación de hecho: Interpretación, aplicación y constitucionalidad a propósito de la ley 27495*.
- Morales, R. (2011). *Resarcimiento del daño moral y del daño a la persona vs. Indemnización del desequilibrio económico a favor del cónyuge más débil en el tercer pleno casatorio*. Lima: Dialogo con la jurisprudencia N° 153.
- Osterling Parodi, F. Las Obligaciones en: Código Civil, Exposición de Motivos Comentarios. (Vol. Tomo V)
- Real Academia de la lengua Española. *Diccionario de la lengua española*. (22 ed.) Consultado en <http://dle.rae.es/?id=DgIqVCc>
- Reyes, E. (2016). “La Indemnización al Cónyuge Perjudicado en los Procesos de Divorcio por Causal de Separación de Hecho. A Raíz de la Sentencia del Tribunal Constitucional, Expediente N° 00782-2013-Pa/Tc de 25 de Marzo del 2015”. (Tesis de pregrado). Recuperada de https://pirhua.udep.edu.pe/bitstream/handle/11042/2484/DER_058.pdf?sequence=1
- Strauss, A. & Corbin, J (1998). Bases de la investigación cualitativa. Técnicas y procedimientos para desarrollar la teoría fundamentada. Recuperada de: <https://diversidadlocal.files.wordpress.com/2012/09/bases-investigaciocualitativa.pdf>
- Savio, A. (2012). *Daños derivados del divorcio competencia patrimonial*. (Trabajo final de grado). Recuperada de <https://repositorio.uesiglo21.edu.ar>
- Taboada, L. (2013). *Elementos de la responsabilidad civil comentarios a las normas dedicadas por el código civil a la responsabilidad civil contractual y extracontractual*. (3era ed.). Lima: Grijley.

ANEXOS

Anexo 1: Matriz de consistencia

MATRIZ DE CONSISTENCIA		
TITULO: LA ADECUADA INDEMNIZACION POR INESTABILIDAD ECONOMICA DE LA SEPARACION DE HECHO AUTOR: NATHALY STEPHANIE GAMEZ MESTA		
PROBLEMA	OBJETIVOS	CONCEPTOS Y CATEGORIAS
Problema General: ¿Existe una adecuada indemnización por inestabilidad económica de la separación de hecho?	Objetivo General: Analizar la adecuada indemnización por inestabilidad económica de la separación de hecho.	Concepto 1: La Indemnización por Inestabilidad Económica
Problemas Específicos: 1. ¿Existe una adecuada indemnización al cónyuge que resulta más perjudicado de la separación de hecho? 2. ¿Existe una adecuada evaluación de las consecuencias procesales y personales de la separación de hecho?	Objetivos Específicos: 1. Analizar la adecuada indemnización al cónyuge que resulta más perjudicado de la separación de hecho. 2. Analizar adecuada evaluación de las consecuencias procesales y personales de la separación de hecho.	Categorías
		1. Cónyuge con mayor perjuicio económico. 2. Capacidad de los cónyuges para desarrollar actividades lucrativas.
		Concepto 2: La Separación de Hecho
		Categorías
		1. La flexibilización del principio de congruencia procesal. 2. La inserción y reinserción al campo laboral.

TIPO Y DISEÑO DE INVESTIGACION	MUESTRA	TECNICAS E INSTRUMENTOS	ENTREVISTA A UTILIZAR
DISEÑO: La hermenéutica jurídica.	TIPO DE MUESTRA: No probabilística	Concepto 1: La Indemnización por inestabilidad económica. Técnica e Instrumento: Entrevistas	TIPO DE ENTREVISTA: Entrevista abierta FORMA DE RECOLECCION DE DATOS: Selección de informantes clave.
METODO: El análisis de textos y discursos	POBLACION: Informantes clave	Concepto 2: La separación de hecho. Técnica e Instrumento: Entrevistas	

Anexo 2: Instrumento

ENTREVISTA N° _____

1. Nombre del entrevistado:

2. Datos del Entrevistado:

3 Fecha de Entrevista:

4. Referencia Biográfica:

5. Información Académica

6. Experiencia Profesional

Anexo 3: Entrevistas

ENTREVISTA N° 01

1. Nombre del entrevistado: Daniel Arturo Viera Fernández

2. Datos del Entrevistado: Abogado – Especialidad en Derecho Civil

3. Fecha de Entrevista: Viernes 02 de mayo de 2018

4. Referencia Biográfica: Nacido el día 15 de Mayo de 1987 en la ciudad de Lima. Desde su niñez hasta el momento reside en la capital del País, asimismo ha cursado estudios primarios y secundarios en la ciudad de Lima en el distrito de San Juan de Miraflores, Lima. A la actualidad desempeña el cargo de secretario-especialista legal en el Poder Judicial.

5. Información Académica: Realizó sus estudios primarios en el colegio nacional “Próceres de Surco” ubicado en San Juan de Miraflores.

Estudios secundarios en el colegio particular “César Vallejo” ubicado en San Juan de Miraflores.

Estudios técnicos en el instituto Superior “Villa María” curso de computación e informática.

Carrera universitaria en la Universidad “Inca Garcilaso de la Vega”.

Post grado – Maestría en la Universidad “San Martín de Porres”.

6. Experiencia Profesional: Labora por un tiempo total de 10 años en la Corte Superior de Justicia de Lima, primero como asistente legal y desde hace 05 años se desempeña como especialista legal de materia de familia y civil.

ENTREVISTA N° 1

Instrumento aplicado a: Dr. Daniel Arturo Viera Fernández

Pregunta	Respuesta	Observación
Dr. Viera, ¿Considera usted que existe una adecuada indemnización por inestabilidad económica para el cónyuge que resulte más perjudicado?	En los casos de la separación de hecho sobre el artículo 345-A, antes del tercer pleno casatorio, surgían muchos conflictos o defectos para los magistrados al momento de fijar una indemnización, dado que el artículo lo único que establece es que el juez tiene la obligación de indemnizar y en específico ese supuesto de la separación de hecho no encuentra inmerso en sí los elementos de la responsabilidad civil o los elementos que se necesiten para una indemnización, entonces era difícil para los magistrados establecer o fijar un monto indemnizatorio acorde a la situación. Después del pleno estableciendo los cinco criterios a tener en cuenta para fijar el monto indemnizatorio, la situación se ve relativamente mejorada, sin embargo; el problema surge dado que el monto a indemnizar se refiera daños extrapatrimoniales, se cuantifica de manera subjetiva, eso hace que no en todos los casos dicho monto indemnizatorio va a ser adecuado o toda vez que es un tema subjetivo, no siempre se va allegar a u monto deseado por ambas partes.	
¿Considera usted que este monto indemnizatorio puede lograr la equidad económica de	No, ya que el daño o el menoscabo, al ser relativo en cada caso particular; puede surgir la situación de que a dicha parte perjudicada se le fije un monto mayor al que requiere o menor al mismo, toda vez que al finalizar la sociedad de	

las partes?	<p>gananciales y evaluar diferentes criterios, se tiene que tomar en cuenta si la persona va a poder subsistir sola con sus propios medios o trabajo, entonces esta persona al no poder hacerlo, se le otorga un monto elevado, en algún momento ese monto con el que se le ha indemnizado, no le va a alcanzar para el resto de vida que le quede. Asimismo viendo esta situación desde el lado opuesto, puede surgir un caso de que la persona no requiera dicha indemnización ya que cuenta con recursos suficientes, sin embargo; el juez igualmente debe fijar dicho monto siendo el mismo un criterio subjetivo.</p>	
¿Considera usted que la Capacidad de los cónyuges para desarrollar actividades lucrativas debe ser analizada para fijar el monto indemnizatorio?	<p>Si, la indemnización no solo fija el daño que ocasiona a ruptura o la separación sino también se debe considerar la capacidad económica que tiene la persona dado que también será un factor para poder fijar la indemnización, entonces si la persona tiene capacidad económica generar ingresos, entonces nos sería indispensable una indemnización abundante. Debería tomarse en cuenta ese criterio en la indemnización, ya no se tomaría en cuenta si la necesidad que tiene o no de ese dinero, sino tener en cuenta otros elementos conforme lo que dice el tercer pleno casatorio como el daño que se generó o el tiempo perdido, ese tipo de situaciones, en específico si la persona tiene la capacidad de generar ingresos así como su capacidad económica, dado que si tiene instrucción académica y profesional, entonces debería tenerse en cuenta ese criterio para fijar un monto adecuado y aproximado a la realidad económica de las partes.</p>	

¿En el caso que sea una persona que sus capacidades para desarrollar actividades lucrativas que le generen ingresos, sean limitadas; siendo una persona que no tiene instrucción ya se laboral o académica, entonces sí debería considerarse un monto más alto?	Si debe darse un monto más alto toda vez que esa persona sí va a resultar más perjudicada por la separación ya que al no poder trabajar o al no tener los medios para poder trabajar implicaría que esta separación le cause un menoscabo, entonces la forma de reparar el daño pese a que esta indemnización no es resarcitoria, digamos que posiblemente para poder equilibrar las cosas por esta separación si se debe tener en cuenta q la persona no tienen los elementos necesarios para generar sus propios ingresos.	
¿Considera usted que se debe aplicar flexibilización del principio de congruencia procesal en la indemnización por inestabilidad económica en la separación de hecho?	Sí. El artículo 345 A rompe esquemas, ya que si lo analizamos desde un punto de vista procesal, no se puede solicitar como una pretensión accesoria el divorcio y una indemnización, y no hay un orden establecido. Y cuando se habla de incongruencia, es un monto que las partes no solicitan, el juez debe establecerlo, entonces considero que el magistrado debe flexibilizar este principio.	
¿Consideras que una persona que	No, definitivamente todo lo contrario, dado que	

<p>debe reinsertarse al campo laboral después de varios años, sería sencillo para esta poder realizar dicha reinserción con facilidad?</p>	<p>tenemos que tener en cuenta dos cosas, en un matrimonio donde ambas partes trabajaron y al haber realizado ambos su vida laboral con normalidad, no deberían surgir inconvenientes más allá de la separación, si lo vemos desde un punto de vista económico, porque ambos han laborado y no han perdido oportunidades y pueden estar al día en asuntos laborales o la tendencia laboral o habiendo estudiado. Entonces es completamente distinto de otra persona que ha dejado de trabajar por varios años y se desactualiza respecto al tema laboral y académico. Asimismo también se debe tener en cuenta la edad que tienen las partes al momento de la separación dado que perdería oportunidad de ser contratada entonces, todos estos criterios deben ser evaluados al momento de fijar el monto de la indemnización. Del mismo modo una persona que deja de laborar por dedicarse al cuidado de sus hijos o de su familia, también debe ser considerado ya que ese desprendimiento significaría un sacrificio mayor por el cuidado de los hijos y su familia.</p> <p>Teniendo en cuenta el caso de alimentos, para fijarlos, la ley establece que ambos padres están obligados a prestar alimentos, y cuando una de las partes no trabaja o trabaja medio tiempo por dedicarse al cuidado de sus hijos, si se tiene en cuenta esa situación dado que se considera como un trabajo al cuidado de los hijos se entiende hay un desprendimiento al dejar de trabajar para cuidar a los hijos. En este sentido, este criterio también tiene que tenerse en cuenta al momento de fijar el</p>	
--	--	--

	<p>monto indemnizatorio porque hablamos de que sí se podría generar un daño. Incluso puede traerse a colación el proyecto de vida familiar.</p>	
<p>¿Entonces, tú consideras que se debe tener en cuenta que uno de los cónyuges haya tenido que demandar alimentos para que el ju pueda tomar una decisión?</p>	<p>Teniendo en cuenta que se puede presumir que la otra parte no tuvo la intención de otorgar la manutención a los hijos y por esa razón el juez lo podría considerar como uno de los criterio es el monto indemnizatorio-</p> <p>No. No coincido porque son derechos distintos, dado que el derecho de alimentos no le corresponde al cónyuge en el mismo sentido que a los hijos. Una obligación alimentaria que tiene que asumir el padre, no podría implicar un argumento para una indemnización. Podría implicar un argumento cuando habla de la solidaridad familiar teniendo en cuenta si hay hijos menores de edad que necesitarán apoyo, sin embargo; son distintos sentidos una indemnización y los alimentos.</p>	

ENTREVISTA N° 2

Instrumento aplicado a: Dra. Fiorella Ivanna Arteaga Gutierrez

1. Nombre del entrevistado: Fiorella Ivanna Arteaga Gutierrez

2. Datos del Entrevistado: Abogado – Especialidad en Derecho Civil

3. Fecha de Entrevista: Miércoles 16 de mayo de 2018

Pregunta	Respuesta	Observación
Dra. Arteaga ¿Considera usted que el monto indemnizatorio puede lograr la equidad económica de las partes?	Definitivamente los asuntos relacionados a indemnización siempre van a ser temas subjetivos porque tiene como referencia a evaluar indeterminados aspectos, tales como evaluar el tema moral, el tema del lucro cesante, en otros temas en forma general, dado esto entonces; siempre va a ser subjetivo y todo va a depender de los criterios que tenga el juez para determinar ese monto específico que podría tener en consideración varios criterios, pero bien delimitados, dado que si el solo lo consideras a grandes rasgos, el tema se haría aún más subjetivo y no va a permitir llegar al equilibrio exacto para determinar una suma para otorgársela al cónyuge que se supone es el más perjudicado.	
¿Considera que la capacidad de los cónyuges para realizar actividades lucrativas debe ser analizada para fijar el monto indemnizatorio? Por ejemplo: En	Considero que se debe considerar, sin embargo; esto depende de cada caso en particular, debe ser ligado a un periodo. Es decir; que tanto va a coberturar esa indemnización, si nos vamos a proyectar a cubrirlo por todo el tiempo, o solo por un tiempo determinado que le permita a esa persona reinsertarse o el mismo crear su fuente de trabajo e ingreso entonces, en ese caso si estarían muy apartados de ese punto las personas que tengan alguna enfermedad y que les permita trabajar o generar algún tipo de actividad que les genere dinero. En el caso que pones como ejemplo, considero que el	

<p>el modelo de familia típica de nuestro país, el hombre trabaja y la mujer se dedica a la casa y el cuidado de sus hijos. Aquí, él trabaja y tiene un régimen laboral que le permite acceder a la planilla, con lo que accede a AFP, seguro social, etc. La mujer después del divorcio va a perder ciertos beneficios, como por ejemplo la expectativa a recibir una pensión de viudez, así como el seguro ya que no será derecho habiente. ¿Tú consideras que estos puntos</p>	<p>seguro de salud si debería ser tomado en cuenta dependiendo del estado de salud que tenga en ese momento la cónyuge, ya que por ejemplo si es una persona sana y con todas sus facultades psicológicas y físicas, definitivamente no va a causar mucho perjuicio el hecho de que ya no tenga el seguro, en todo caso la misma podría recurrir, por ejemplo; al SIS que le podría proporcionar soluciones en salud de forma gratuita, o pagando montos mínimos. Pero si estamos frente a otro escenario y estamos en el caso de una persona que si depende de un tratamiento y que esta persona lo recibe únicamente mediante el seguro del otro cónyuge, entonces considero que si debería ser considerado este aspecto de la otra persona.</p>	
---	--	--

son relevantes o sumamente importante al momento de que el juez tome una decisión?		
Considera que una persona que después de varios años y tiene que empezar a trabajar, ¿Le sería sencillo reinsertarse al campo laboral?	Eso dependería de la experiencia laboral que haya tenido la persona. Si es una persona que nunca ha trabajado, pero tiene la capacidad de realizar otro tipo de actividades, tal como un oficio; no debería tener mayor problema. En cambio una persona que tiene dificultades o limitaciones para realizar cualquier tipo de actividad, definitivamente no podría realizarlo. Por otro lado, si es un profesional que tuvo que dejar de trabajar para dedicarse a las labores domésticas y al cuidado de sus hijos, entonces si le va a costar reinsertarse en la actividad que desarrollaba antes, pero no debería ser necesario que se reinserte en la misma actividad, ya que podría ser en otra actividad que también le genere una fuente de trabajo. Debería fijarse un plazo, por ejemplo de un año y dicho monto indemnizatorio, podría emplearlo como un capital de trabajo para un negocio o emplear ese dinero en todo el tiempo que le tome encontrar un trabajo	
¿Qué opina de la edad de cónyuge? ¿Sobre el aspecto psicológico? Considera que se deberían	Este si es un punto sumamente importante ya que si es una persona de 70 años, entonces su capacidad de reinsertarse o encontrar un nuevo trabajo u oficio. En ese caso, si debería considerarse un monto mayor. Debería considerarse como un punto complementario, más no determinante para fijar el monto indemnizatorio. Considero que es importante pero debería fijarse como un aspecto muy puntual.	

realizar exámenes psicológicos al cónyuge considerado como el más perjudicado a fin de establecer si ese monto indemnizatorio le va a permitir alcanzar el equilibrio económico.		
---	--	--

ENTREVISTA N° 3

Instrumento aplicado a: Dr. Henry Manuel Mayorga Espino

1. Nombre del entrevistado: Henry Manuel Mayorga Espino

2. Datos del Entrevistado: Abogado – Especialidad en Derecho Civil

3. Fecha de Entrevista: Martes 05 de Junio de 2018


Pregunta	Respuesta	Observación
Dr. Mayorga, ¿Considera usted que existe una adecuada indemnización por inestabilidad económica para el cónyuge que resulte más perjudicado?	<p>En los casos relacionados a establecer una suma de dinero para indemnizar a una de las partes, nos encontramos frente a montos que están ligados a temas subjetivos, es decir; cualquiera que fuera la cantidad que establezca el juzgador, si se trata de un tema netamente subjetivo, dicha suma no va a lograr restablecer los sentimientos o cuestiones psicológicas que hayan sido perjudicados en esta persona. Entonces, por esta parte nos encontramos frente a daños en los que no se ubica una adecuada indemnización.</p> <p>Por otro lado, si solo se considera el aspecto económico y conforme a las decisiones de los jueces, los montos que establecen en sus sentencias; en general no alcanzan a cubrir la totalidad que requiere la parte indemnizada para lograr llegar al equilibrio económico, por lo tanto; por lo general, no hay una adecuada indemnización para este cónyuge que ha resultado más perjudicado.</p>	
¿Considera usted que este monto indemnizatorio puede lograr la equidad	En el supuesto de encontrarnos frente a un caso en el que el monto indemnizatorio ha sido una suma que puede asegurar que la persona que lo reciba va a permanecer con la calidad de vida que tenía	

económica de las partes?	<p>durante el matrimonio, entonces podríamos afirmar que el monto sí cumpliría su función principal, que es la de igualar la economía de las partes. Empero; si consideramos un caso que corresponda a la realidad o coyuntura de la sociedad, como he podido apreciar en diversas sentencias, el monto no se ajusta a las necesidades que puede requerir una persona mínimamente. Si consideramos solo un periodo en el que se asegure que se dará este equilibrio que se persigue con la indemnización, puede que si llegue a ser un monto adecuado, pero si no se establece de este modo, entonces esta indemnización no cumpliría su función principal.</p>	
¿Considera usted que la Capacidad de los cónyuges para desarrollar actividades lucrativas debe ser analizada para fijar el monto indemnizatorio?	<p>En efecto. Es oportuno que este aspecto tenga la misma importancia que se le da- por ejemplo- al punto de cuál de los dos cónyuges resulta más perjudicado económicamente con la separación de hecho. Es tan importante como esta premisa, ya que si hablamos de una persona que tiene enfermedades surgidas durante la etapa o antes del matrimonio, y que como producto de esta enfermedad trajo -por ejemplo- consecuencias degenerativas, entonces tiene desventaja para poder desarrollar con normalidad alguna actividad que le genere ingresos económicos. Pero como tú debes saber, alguna enfermedad en estado leve o moderada que lamentablemente haga que la persona no pueda desarrollar sus actividades como siempre, no quita o no quiere decir que es cien por ciento discapacitada. En mi experiencia personal, conozco varones y mujeres que aun con alguna discapacidad física e inclusive psicológica,</p>	

	<p>tienen por decirlo de alguna manera el “empuje” para tratar de llevar una vida lo más normal posible, entonces; lo que quiero decir con este comentario es que hay enfermedades que hasta cierto punto permiten a la persona seguir desenvolviéndose (probablemente no del todo) de alguna u otra manera laboralmente. Entonces también se debe tener en cuenta que depende de cada caso en particular. Y finalmente sí debería considerarse este punto en el monto indemnizatorio.</p>	
<p>¿En el caso que sea una persona que sus capacidades para desarrollar actividades lucrativas, sean limitadas; siendo que no tiene instrucción laboral o académica, entonces sí debería considerarse un monto más alto?</p>		
<p>¿Considera usted que se debe aplicar flexibilización del principio de congruencia</p>	<p>Este principio ha sido ampliamente tratado en los casos de familia puesto que el artículo 345 –A al establecer que el juez debe señalar una indemnización por daños, da pie a diversas</p>	

<p>procesal en la indemnización por inestabilidad económica en la separación de hecho?</p>	<p>interpretaciones tal como que el juez de familia está trasgrediendo este principio ya que ninguna de las partes solicita se otorgue esta indemnización. Como sabemos, el juez no puede ir más allá del petitorio de las partes ni justificar su decisión en hechos diversos a los manifestados o alegados por las partes, sin embargo; si hacemos una comparación de este principio, con las facultades tuitivas que tiene todo juez y el artículo cuestionado; entonces se debe considerar que toda esta cuestión de la separación de hecho al causar un perjuicio en las partes, donde una resulta más perjudicada que la otra y que de alguna manera se debería velar –como bien indica el artículo– por la misma y por los hijos. Teniendo estos puntos en cuenta, es necesario que se de cierta tolerancia o bien se indica en el tercer pleno casatorio, se flexibilice el principio para que los jueces tengan cierta libertad de poder decidir y definir oportunamente estos temas.</p>	
--	--	--

Anexo 4: Acta de aprobación de originalidad de tesis

 UCV UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO	ACTA DE APROBACIÓN DE ORIGINALIDAD DE TESIS	Código : F06-PP-PR-02.02 Versión : 09 Fecha : 23-03-2018 Página : 1 de 1
--	--	---

Yo, José Roberto Benavente Fernández,
 docente de la Facultad Derecho y
 Escuela Profesional Derecho de la Universidad César Vallejo Lima Este,
 (precisar filial o sede), revisor (a) de la tesis titulada:

"La adecuada pademonización por inestabilidad económica en la separación de hecho"

del (de la) estudiante Gomez Mesta Nathaly Stephanie,
 constato que la investigación tiene un índice de
 similitud de 18 % verificable en el reporte de originalidad del programa Turnitin.

El/la suscrito (a) analizó dicho reporte y concluyó que cada una de las
 coincidencias detectadas no constituyen plagio. A mi leal saber y entender la
 tesis cumple con todas las normas para el uso de citas y referencias establecidas
 por la Universidad César Vallejo.

Lugar y fecha S.S.L., 05 de julio del 2018



 Firma

Nombres y apellidos del (de la) docente

DNI: 07640667

 DIRECCIÓN DE INVESTIGACIÓN *PERÚ*	Revisó 	Responsable del 	 VICEDIRECTORADO DE INVESTIGACIÓN *PERÚ* 
---	---	--	---

Anexo 5: Autorización de publicación de tesis

 UCV UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO	AUTORIZACIÓN DE PUBLICACIÓN DE TESIS EN REPOSITORIO INSTITUCIONAL UCV	Código : F08-PP-PR-02.02 Versión : 09 Fecha : 23-03-2018 Página : 1 de 1
--	---	---

Yo Gomez Mesta Natholy Stephanie, identificado con DNI N°
 egresado de la Escuela Profesional de DERECHO de la Universidad
 César Vallejo, autorizo (☒) No autorizo (☐) la divulgación y comunicación
 pública de mi trabajo de investigación titulado
 " La adecuada indemnización por despido económico
en la separación de hecho
"; en el Repositorio Institucional
 de la UCV (<http://repositorio.ucv.edu.pe/>), según lo estipulado en el Decreto
 Legislativo 822, Ley sobre Derecho de Autor, Art. 23 y Art. 33

Fundamentación en caso de no autorización:

.....


 FIRMA

DNI: 46312176

FECHA: 16 de Julio del 2018

	Elaboró Dirección de Investigación	Revisó		Responsable del SGC Vicerrectorado de Investigación
---	---------------------------------------	--------	--	--